

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12920071150206

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论有期徒刑上限的提高

On Raising the Ceiling of Limited Imprisonment

作者姓名: 黄冰

指导教师姓名: 周东平 教授

专 业 名 称: 刑法学

论文提交日期:

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

200 年 月

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

有期徒刑作为自由刑的一个重要刑种,是目前各国刑罚体系的中心。有期徒刑的期限是其重要的构成要素,而有期徒刑的上限则在一定程度上决定了一个国家刑罚的重刑结构。因此,有期徒刑的期限是否合理不仅关系到有期徒刑能否发挥应有的效用,同时也决定了刑罚结构的整体构造。由此可见,有期徒刑上限的完善具有重要而深远的意义。

本文共由五部分组成:

第一章是对有期徒刑的概述,包括对有期徒刑的基本特征、以及我国有期徒刑上限的沿革介绍。

第二章着重论述了提高有期徒刑上限的充分依据,主要是通过人均寿命的提高所带来的现实需要、有期徒刑上限提高有助于废止死刑以及我国目前刑事政策所需三个方面加以论证。

第三章分析了提高有期徒刑上限可能引发的一些问题以及有关的应对措施,主要包括了重刑化危险,自由裁量权困境以及行刑成本增加三个方面,并提出了相应的改进或者预防措施。

第四章针对提高有期徒刑上限的具体建议提出相应的论证,建议将有期徒刑的上限提高至 20 年,数罪并罚后的有期徒刑上限提高至 30 年。

第五章围绕提高有期徒刑上限后相关执行制度的修正提出具体的修改意见,主要包括减刑和假释这两种与提高有期徒刑上限息息相关的行刑制度,针对目前我国减刑和假释原本既已存在的弊端以及有期徒刑提高后所应做出的相应调整提出具体的改革设想,以巩固提高有期徒刑上限所期望达到的刑罚效果。

关键词: 有期徒刑上限; 刑罚体系

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

As the center of the penalty system, the fixed-term imprisonment occupies a vital important position in the free punishment. The term is the core of the fixed-term imprisonment. The upper limit of the fixed-term imprisonment decides the severe penalty structure of our country. Therefore, the reasonable term not only affects the avail of the fix-term imprisonment, but also determines the whole penalty structure. So it has profound significance to improve and perfect the upper limit of fixed-term imprisonment.

This article comprises five parts:

The first chapter is an overview of the fixed-term imprisonment, including its basic characteristics, and the evolution of the upper limit.

The second chapter emphasizes the basis of enhancing the upper limit of fixed-term imprisonment of our country. The author systemically proves that we should raise the upper limit of fix-term imprisonment, respectively from three aspects which contain the rising span of average life, the benefit of abolishing the death penalty, and the requirement of our current criminal policy, and also quotes a few countries and regions' legislations to give complement demonstration.

The third chapter analyses the problems triggered by enhancing upper limit of fixed-term imprisonment, and proposes the solutions. It mainly discusses the severe penalty crisis of our penalty structure, the predicament initiated by extended judicial discretion, and the increase of the penalty cost. Besides, it also provides the corresponding measures of improvement and prevention.

The fourth chapter is the author's consideration on the setting of upper limit of fixed-term imprisonment of our country and auxiliary measures.

Through evaluating each kind of viewpoints about the upper limit set of fixed-term imprisonment of our country, the author holds that the ceiling of fixed-term imprisonment should be raised to 20 years, while Combined Punishment should be raised to 30 years.

The fifth chapter puts forward some concrete advices on the correction of executive system, as the upper limit of fix-term imprisonment having raised, including commutation and parole. Aiming at the existing problems and further modulating of penalty system, the reform ideas and measures are proposed to make the penalty structure of our country more rational.

Key Words: Upper Limit of Fixed-term Imprisonment; Penalty System.

目 录	
引 言	1
第一章 有期徒刑概述	3
第一节 有期徒刑的特征	3
一、剥夺人身自由	3
二、时间有限性和可分性	4
三、有特定的执行场所	5
四、实际执行的可变性	5
第二节 有期徒刑上限	5
一、清末修律的有关规定	6
二、中华民国的有关规定	6
三、立法理由的欠缺	7
四、变更的可能性	8
第二章 提高有期徒刑上限的理由	10
第一节 人均寿命的提高	10
一、有关争议	10
二、长期刑威慑力降低	11
第二节 为废除死刑做准备	12
一、经验借鉴	12
二、有助于废止死刑	14
第三节 刑事政策的需要	15
一、刑事政策的国际走向	16
二、我国的刑事政策	17
第三章 提高有期徒刑上限可能引发的问题及对策	20
第一节 重刑化危险	20
一、重刑化危险	20

二、相应对策	21
第二节 刑罚成本的增加	22
一、刑罚成本的增加	22
二、相应对策	24
第三节 自由裁量困境	27
一、自由裁量困境	27
二、相应对策	27
第四章 提高有期徒刑上限的具体方案	29
第一节 单罪有期徒刑上限	29
第二节 数罪并罚后的有期徒刑上限	30
一、比例原则	31
二、适当性考察	32
第三节 适用的罪名	32
一、原有死刑罪名中提高有期徒刑上限的范围	32
二、其他罪名中提高有期徒刑上限的范围	35
第五章 配套制度	37
第一节 减刑制度	37
一、减刑制度的意义	37
二、我国目前的减刑制度	38
三、有期徒刑与无期徒刑的衔接	38
四、死缓与无期徒刑之间的衔接	41
第二节 假释制度	42
一、我国现状	43
二、对有期徒刑和无期徒刑的衔接	43
三、对假释对象例外情形的分析	45
结 语	47
参考文献	48

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 The Outline of Imprisonment.....	3
Subchapter 1 The Characteristics of Imprisonment.....	3
Section 1 Deprivation of Liberty	3
Section 2 Limitation and Divisability of Time	4
Section 3 Specific Place of Implementation	5
Section 4 The Variability of Actual Implementation	5
Subchapter 2 The Ceiling of the Imprisonment	5
Section 1 Provisions in Late Qing Dynasty	6
Section 2 Provisions in Republic China.....	6
Section 3 Lack of Legislative Grounds	7
Section 4 The Modification Possibility	8
Chapter 2 The Reasons	10
Subchapter 1 Elevation of the Life Expectancy.....	10
Section 1 The Controversy	10
Section 2 Lower Deterrence of Long Sentence.....	11
Subchapter 2 Preparation for Abolition of The Death Penalty	12
Section 1 The Experience.....	12
Section 2 Contribution to Abolishing of Death Penalty	14
Subchapter 3 Demand of Criminal Policy.....	15
Section 1 International Trends of Criminal Policy	16
Section 2 The Criminal Policy of Our Country	17
Chapter 3 Problems may Initiated and Its Countermeasure..	20
Subchapter 1 Aggravation Danger	20
Section 1 Aggravation Danger.....	20

Section 2	Solutions	21
Subchapter 2	Increase of Penalty Cost	22
Section 1	Increase of Penalty Cost.....	22
Section 2	Solutions	24
Subchapter 3	Discretion Dilemma.....	27
Section 1	The Discretion Dilemma	27
Section 2	Solutions	27
Chapter 4	Specific Programs	29
Subchapter 1	The Ceiling of Limited Imprisonment.....	29
Subchapter 2	Limit of combined penalty for Imprisonment.....	30
Section 1	The Principle of Proportionality.....	31
Section 2	Appropriate Investigation.....	32
Subchapter 3	Applicable Charges	32
Section 1	Range in the Death Penalty Offenses.....	32
Section 2	Range in Other Offenses	35
Chapter 5	The Supporting System.....	37
Subchapter 1	Commutation System	37
Section 1	Significance.....	37
Section 2	The Commutation System of Our Country	38
Section 3	The Convergence between Limited Imprisonment and Life Sentence	38
Section 4	The Convergence between Life Imprisonment and Reprieve of Death Penalty	41
Subchapter 2	Parole System.....	42
Section 1	The Actual Status of Our Country	43
Section 2	The Convergence between Limited Imprisonment and Life Sentence	43
Section 3	Analysis of Exceptions of Parole Object.....	45
Conclusion	47

Bibliography	48
---------------------------	-----------

厦门大学博士论文摘要库

引言

2005 年，日本刑法发生了重大变革，最引人关注的是有期徒刑上限的提高。无独有偶，恰在同年，台湾地区也对刑法进行了大幅修正，同样提高了有期徒刑的上限。我国目前的刑罚体系源自清末修律时对日本刑法的借鉴，而台湾地区亦与我国具有相近的法缘。这两地的刑罚均具有长期的稳定性，却几乎于同时动摇了确立百年的法定刑，不得不引起我国刑法学界的重视。究其原因，不难发现日本与台湾此番提高有期徒刑上限之举竟有极为相似的立法背景。由此反观中国，同样出现了由有期徒刑上限偏低而引发的一系列刑罚问题。

其实，对有期徒刑的变革要求在我国早已存在。2005 年，在“当代刑法与人权保障”全国杰出青年刑法学家论坛上，就湘潭大学法学院院长邱兴隆提出的全面废除死刑观点，司法部副部长、中国法学会刑法学研究会副会长张军即提出了两点设立长期刑的理由：一是有期徒刑上限偏低，造成了我国重刑威慑力不足的局面；其次是通过增设 20 年、30 年的长期刑可以达到在立法上和司法上控制死刑的目的。^①时隔五年，我国有期徒刑的上限依然维持不变，毕竟这一改革关乎整个刑罚体系的重大调整。况且，我国目前尚未形成完善的有期刑变革方案，学界对此的讨论远不及日本及台湾地区当时刑法修正时那般热烈。

近年来，随着中国社会转型的深入，犯罪形势有恶化的趋势，对于一些重大犯罪的惩处力度总有不足之嫌。而另一面，在各国死刑已逐步退出历史舞台的背景下，中国的死刑判决依旧居高不下，对死刑的限制遭遇瓶颈，急需另寻他路以控制死刑。加之目前国民平均年龄已与百年之前相距甚远的现实状况，诸多因素杂糅之下，暴露出有期徒刑上限偏低所引发的问题。如此，加以改革实为必要。

就笔者个人的意见，以为改革后单罪有期刑的上限以 20 年为宜，数

① 司法部建议增设 20 年或 30 年长期刑逐渐减少死刑[EB/OL].
<http://news.sina.com.cn/c/2005-01-17/02274851639s.shtml>. 2005-01-17.

罪并罚后的有期徒刑上限以 30 年为宜。

厦门大学博硕士论文摘要库

第一章 有期徒刑概述

自由刑成为一个独立的刑种而得到重视和发展是近代以来的事，自产生以来，自由刑对刑罚体系产生了深刻的影响，改变了十八世纪以前以身体刑和生命刑为中心的刑罚结构。在当代各国的刑罚体系中，自由刑无疑占据了最为中心的位置，自由刑得以崛起继而在刑罚领域发挥重要作用是由自由刑与经济、社会发展的契合性所决定的。

有期徒刑作为自由刑的一个种类，是指具有一定期限的以剥夺自由为内容的刑罚。有期徒刑在自由刑体系中居于绝对优势的地位。在我国刑法分则中，只要是规定了法定刑的，都规定了有期徒刑。同时，在司法实践中，有期徒刑作为一种重要的主刑也是适用最为广泛的刑罚。

目前，虽然以罚金刑为代表的非监禁刑越来越发挥重要的作用，进而冲击着有期徒刑的中心地位。但是在生命刑逐步被废止的趋势下，自由作为人的除生命之外最为宝贵的权利必将更为人们所珍视。因此，有期徒刑作为刑罚体系中最能体现刑罚报应和预防功能的刑种，其作用依然是不可替代的，有期徒刑依然具有顽强的生命力，对它的深入研究依然是未来刑罚结构调整的重要角度。

第一节 有期徒刑的特征

有期徒刑自产生以来不断修正自身的特征，其崛起不过几百年的时间，但相较确立之初已有明显改善。有期徒刑的特征既包括其产生之初即具有的基本要素，也有随着时代进步、刑罚观念变革而具备的新时代特征，对有期徒刑特征的有效了解是进一步探索有期徒刑完善措施的重要根据。

一、剥夺人身自由

对自由的限制或剥夺是所有自由刑的共同本质特征。有期徒刑的产生正是源于对人身自由是人的重要权利的基本认识。由于对劳动力价值

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库